

内容摘要

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: X2009120154

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

计划生育语境下配偶生育权冲突探讨

The Discussion about the Spouse's
Reproductive Rights in the Perspective of
Population and Family Planning

杨小丽

指导教师姓名: 卢正敏 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2013 年 4 月

论文答辩日期: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2013 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

内容摘要

繁衍生息，是生物的基本属性，任何一个物种的存在，皆以繁衍子嗣为第一要义。没有了物种的传承，任何生命都只能以历史来定义。对于人类社会而言，生育子息则更加重要，因为人类属哺乳动物科，在子嗣的生育上，相较与其他落地便可自理的物种，需要父母耗费更多的精力和时间在孕育与培养上。在我国，生育权被法律认可经历了一段较为漫长的过程。我国是实行计划生育国策的国家，尊重并保护循法缔结婚姻的配偶生育权。这种生育权在夫妻关系内部，我们称之为配偶生育权。本文着重探讨了在计划生育的大环境下，配偶生育权发生冲突的几种司法解决途径，主要从以下几个方面展开：

第一章生育权概述。经过比较目前对生育权的三种定义，找寻符合我国司法现实的定义，同时阐述了学界关于生育权已经形成的观点，即生育权是宪法认可的基本人权，是民事权利，是人格权中的身体权；针对生育权的特点，提出了生育权能分类观点：生育决定权与生育知情权。

第二章《人口与计划生育法》与配偶生育权。《人口与计划生育法》出台，明确了生育权的法律地位，使我国配偶生育权，便有了自己的特色。《婚姻法解释（三）》的出台，明确了司法实务中丈夫一方诉求生育权不予支持立场，也给生育权纠纷的解决提供了一个新的视角。

第三章配偶生育权存在冲突的情形。根据妻子一方是否怀孕可以分为：配偶生育权合意冲突、怀孕后妻一方擅自堕胎而引发的冲突及第三方因素介入导致的冲突三种情况。本章根据传统的生育权理论分析纠纷的解决途径，同时尝试用《婚姻法解释（三）》提供的新视角切入分析，以期能在实务中收获纠纷的更好解决途径。

第四章完善与建议。配偶生育权的立法已有一段时间，在这期间，民众对生育权有了进一步了解，生育科技方面也有了长足的发展和进步。必要的时候法律应该做相关的修改以切合科技的发展水平。本章在前文分析的基础上，提出相关的完善建议，以期能使目前配偶生育权相关理论完善，并契合计划生育体制下配偶生育权的特点。

一滴水的光芒能够折射一个世界。配偶生育权纠纷的妥善解决，能从一个家庭的角
度反应社会大环境的发展。社会的发展需要人口的支撑，我国有《人口与计划生育法》
保驾护航；家庭的发展需要子息繁衍，而生育权在法律规范下稳步而有保障的实现，
这正是我国法律进步和法治的最好体现。

关键词：计划生育；配偶生育权；冲突

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Breeding is basic nature of creatures. For every species, the meaning of its existence is breeding. Any living beings will be defined from history if no breeding. For human society, breeding is more important. As we all know, humankind, existing as mammalian, compared to those species whose offspring can take care of themselves once born, our parents need to spend more energy and time on breeding and cultivating. In China, it takes a long time for the spouse's reproductive rights to be accepted. China is implementing family-planning and respect the spouse's reproductive rights of legal couples. We name this kind of reproductive rights owned by married couples reproductive rights. This paper mainly discusses several judicial methods of solving conflicts of Spouse Reproductive rights under the condition of family-planning from the following aspects:

Chapter One Briefings of Reproductive rights

After comparing three definitions about Reproductive rights, seeking for definition which suits Chinese judicial reality and explicating formed views in academics about Reproductive rights, we carefully define Reproductive rights as basic human right, civil right, body right recognized by constitution of humankind. According to characteristics of Reproductive rights, we bring up that Reproductive rights can be classified: Child-bearing Decision Right and Child-bearing Knowing Right.

Chapter Two Population and Population and Family Planning Law and Spouse Reproductive rights

Published Population and Family Planning Law clearly states the legal status of Reproductive rights and characterizes Chinese Spouse Reproductive rights. Published Marriage Law Interpretation Three clearly states that unsupported standpoint for husbands who appeal for Reproductive rights in judicial practices and provides a total new perspective for solving Reproductive rights conflicts.

Chapter Three Types of Spouse Reproductive rights Conflicts

Spouse Reproductive rights Conflicts can be classified into three types according to whether wives being pregnant: Spouse Reproductive rights consensus conflict, conflicts caused by abortion decided arbitrarily by wives and conflicts caused by third parties' interventions. In this chapter, we will analyze solutions to conflicts as per

Reproductive rights Theory and meanwhile try to seek for a better solution to practical conflicts as per a new perspective offered by Marriage Law Interpretation Three.

Chapter Four Improvements and Advises

Spouse Reproductive rights has been legislated for a while, during which period, people form a better understanding of Reproductive rights and reproductive technologies make a big progress. Related laws should be established as per technologies' developments if necessary. Based on previous analysis, we put forward related improvement advises in this chapter, hoping to improve current related Spouse Reproductive rights theories and suit characteristics of Spouse Reproductive rights published as per the system of family-planning.

We can see the world from the shine of a drop of water. Suitable solutions to Spouse Reproductive rights conflicts reflect developments of society from the perspective of a family. Society development needs population's support which is well protected by Population and Population and Family Planning Law. Family development needs breeding and Reproductive rights is realized steadily by the norm and guarantee of Law which is the best embodiment of law advancements.

KEY WORDS: Family Planning;The reproductive rights;conflict

目 录	
引 言.....	1
第一章 生育权概述	2
第一节 生育权的基本定义	2
第二节 我国生育权入法过程	5
第三节 生育权的定性	5
一、生育权是民事权利.....	6
二、生育权是人格权中的身体权.....	6
第四节 生育权的基本分类	7
一、生育决定权.....	7
二、生育知情权.....	8
第二章 《人口与计划生育法》与配偶生育权	10
第一节 《人口与计划生育法》背景	10
第二节 配偶生育权	10
一、配偶生育权概述.....	10
二、计划生育下的配偶生育权.....	11
三、婚姻法解释三带给配偶生育权的新空间.....	12
四、夫妻共有配偶生育权的理论为司法实务提供了新的思路.....	14
第三章 配偶生育权存在冲突的情形	16
第一节 配偶生育权的合意冲突	16
一、生育契约.....	16
二、生育合意不一致时，生育冲突纠纷.....	17
第二节 妻一方擅自终止妊娠，导致的生育合意冲突	18
一、孕周 12 周之前，堕胎的权利应该归属于母亲一方.....	20
二、孕周 13 周至 30 周，堕胎的权利归属于父母双方.....	20
三、孕周 31 周之后，禁止堕胎.....	20
第三节 第三方介入导致的生育权冲突	21

一、婚外生育对配偶一方生育权的侵权.....	21
二、人工科技方法介入对生育权的侵权.....	23
第四章 完善与建议	25
第一节 《人口与计划生育法》的完善建议	25
一、明确生育权的定义.....	25
二、增加关于堕胎权方面的规定.....	25
三、规范和完善人工生育方面的立法.....	26
四、其他——对守法公民应得福利的调整.....	26
第二节 对婚姻法的相关修改建议	27
一、明确配偶生育权的所有方式，确定生育权的具体内容.....	27
二、将配偶生育权纠纷的司法处理意见在《婚姻法》中予以明确.....	27
三、充分考虑生育权的特殊性，规范侵犯生育权的救济途径和合理赔偿 金额.....	27
第三节 完善调解机制，为妥善解决纠纷奠定基础	28
结 语.....	29
参考文献.....	30

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Overview of reproductive rights	2
Subchapter 1 Definition of reproductive rights	2
Subchapter 2 China's reproductive rights into law	5
Subchapter 3 Characterization of reproductive rights	5
Section 1 Reproductive rights is civil rights	6
Section 2 Reproductive rights is the body right to personality rights.....	6
Subchapter 4 Classification of reproductive rights	7
Section 1 Reproductive decision	7
Section 2 Reproductive right to be informed	8
Chapter 2 <i>Population and Family Planning Law</i> and Spouse reproductive rights	10
Subchapter 1 China's Population and Family Planning Law	10
Subchapter 2 Spouse reproductive rights	10
Section 1 Outline	10
Section 2 Spouse reproductive rights in the context of family planning	11
Section 3 Marriage Law explains three brings new ideas	12
Section 4 Reproductive rights common to both bring the new solutions	14
Chapter 3 Spouse reproductive rights conflict types	16
Subchapter 1 Consensual conflict	16
Section 1 Maternity contract	16
Section 2 Desirable inconsistent conflict	17
Subchapter 2 The wife without authorization to terminate pregnancy lead to conflict	18
Section 1 Within 12 weeks of pregnancy, Abortion discretion rights belong to the wife	20
Section 2 Within 13-30 weeks of pregnancy, Abortion discretion rights belong to both husband and wife.....	20
Section 3 After 30 weeks of pregnancy, Ban on abortion	20
Subchapter 3 Third party intervention due to reproductive rights conflict	21

Section 1. The infringement birth outside marriage on spouse reproductive rights	21
Section 2. Scientific and technological means to intervene on reproductive rights violations	23
Chapter 4 Improve and suggestions	25
Subchapter 1 Perfect with “Population and Family Planning Law”	25
Section 1 Clear definition of reproductive rights	25
Section 2 Increase the provisions of the right to abortion	25
Section 3 Specification manual fertility legislation	26
Section 4 Other—the adjustment on Law-abiding citizens’s deserve benefits ..	26
Subchapter 2 Suggestions for improvement of the Marriage Law	27
Section 1 Clear spouse reproductive rights vested and definitions	27
Section 2 Determine the approach of spouse reproductive rights disputes	27
Section 3 Increase the channels for relief and compensation	27
Subchapter 3 Improve the judicial solution on spouse reproductive rights disputes	28
Conclusion	29
Bibliography	30

引 言

我国生育曾经一度宽松，导致后来人口过度膨胀，当时采取了简单直接的行政办法进行干预，对生育权缺乏必要的了解和规范。《人口与计划生育法》在2002年9月1日付诸实施，生育配额的政策开始以法律的形式稳定下来，逐渐被民众接纳。“生育权”也终于拨开《宪法》和《婚姻法》的层层面纱，直面广大民众，也揭开了我国生育权理论探讨的序幕。

在中国传统的“多子多福”的理念下，生育配额无疑加大了育龄夫妻的压力。目前育龄期夫妻基本都为独生子女，独生子女家庭典型的倒金字塔形结构，导致了育龄夫妻的生育压力来自于家庭的各个方面。而生育权理论研究的深入，民众的维权意识也逐步加强，易导致家庭内部意见相左引发生育权纠纷，直观的表现则为配偶生育权冲突。

由于我国立法并未规定生育权的具体定义及生育权的详细内容，其理论体系尚在构建中，配偶生育权的纠纷诉诸司法途径后，应如何妥善依法处理和解决各方观点不一。如何在目前生育权理论体系不完善的情形下，充分有效的化解配偶生育权冲突，本文借鉴现有的生育权研究观点，探讨配偶生育权纠纷的处理途径，希望对这类纠纷的解决能有所裨益。

第一章 生育权概述

第一节 生育权的基本定义

鉴于我国的特殊国情，我国的生育权研究起步较晚，在生育权的定义方面，由于学者们研究时关注的重点不同，有不同的定义。目前主要有以下几种观点。

定义一：生育权是夫妻双方各自或共同在法律规定的范围内，享有的自主决定是否生育和生育子女的时间、数量以及间隔的权利。这里的不生育自由既指终生不生育，也指暂缓不生育。^①

定义二：生育权是指自然人依照法律规定享有的自主决定是否生育子女和生育子女的合作对象、方式、社会环境、时间、数量以及子女特征的自由和获得生育方面的信息、教育和方法的权利。^②

定义三：生育权就是主体保有和支配自己的生育能力，知悉相关信息、支配自己的生育行为，决定是否通过生殖方式直接获得自己享有亲权的孩子的权利。^③

从以上的定义上可以看出，生育权定义是处在内涵和外延不断的完善和发展中。笔者根据以上三种定义制作了一张表格进行比较。

表 1：生育权定义发展一览表

项目 内容	定义 年份	权利 主体	权利内容	定义比较
定义 一	2003	夫妻 双方	①是否生育； ②生育子女的时间； ③生育子女的数量； ④生育子女的间隔。	①权利仅局限于夫妻双方，限制了生育主体理论的扩张； ②权利内容方面的定义较为生硬，并未考虑到生育权周边的相关权益。

①杨遂全，陈红莹，赵小平等. 婚姻家庭法新论[M]. 北京：法律出版社，2003. 135.

②邢玉霞. 我国生育权立法理论与热点问题研究[M]. 北京：知识产权出版社，2008. 22.

③周平. 生育与法律：生育权制度解读及冲突配置[M]. 北京：人民出版社，2009. 48.

续表 1

项目 内容	定义 年份	权利 主体	权利内容	定义比较
定义二	2008	自然人	①是否生育子女； ②生育子女的合作对象、方式、社会环境、时间、数量、子女特征； ③获得生育方面的信息、教育和方法。	①主体定义为自然人，扩大了理论研究视野，也与国际人权会议上生育权“基本人权”的基调符合； ②将生育权的权利内容进行进一步的细化，方便生育权理论的分类研究，也有利于发生纠纷时当事人权利的主张； ③新增了生育信息方面的权利内容，使得生育权的权利体系定位更加详细，也与国际上的生育权理念接轨。
定义三	2009	生育主体	①保有和支配自己的生育能力； ②知悉相关信息； ③支配自己的生育能力；④获得享有自己亲权的孩子。	①主体定义的表述更加符合法律规范。保有自己的生育能力，使得生育权本身不仅仅是为生育而存在，而是作为民事主体“天赋”的一种身体权利而存在，与生育权人权的基本属性一致； ②将生育权的信息知悉权利前置，更加突出相关信息对于生育权实现的重要性； ③突出强调享有自己亲权，符合中国的对生育权的定性和定义，更有利于在司法实践中针对相关问题化解纠纷。

资料来源：杨遂全，陈红莹，赵小平等. 婚姻家庭法新论[M]，北京：法律出版社，2003；邢玉霞. 我国生育权立法理论与热点问题研究[M]，北京：知识产权出版社，2008；周平. 生育与法律：生育权制度解读及冲突配置[M]，北京：人民出版社，2009。

以上表格反映了近十年来生育权理论的发展。生育权定义的不同，也体现了各方对生育权的视角不同。诚然，正如姜玉梅教授所感叹的：“生育权本身的复杂性…我真真体会到了罗斯科·庞德先生的感慨：法学之难者，莫过于权利也。权利从来都不只是法学问题，生育权制度也不是生育、权利、制度的简单复制和直接粘合。事实上它需要从多学科的边缘上进行多角度的观察和探究。”^①

^①姜玉梅. 中国生育权制度研究[M]. 四川：西南财经大学出版社，2006. 312.

根据目前有关生育的科技水平和国内的司法形势,笔者认为,第三种定义是相对比较完整的一种表述。原因有:

1. 生育权是一种基本人权,是人“与生俱来”的一种权利

1968年,在德黑兰召开的第一次国际人权会议上,人类首次宣布享有“负责地决定子女数量及其出生间隔的基本人权,有获得有关教育和信息的权利”。

^①生育权在此次会议上得到确认。基本的人权,法律规定是其被准确而正确的行使的保证,并使该种权利受到侵害的时候能够通过法律得到有效地救济。但是这与生育权本身需要受到法律的规范并不能简单等同,定义一与定义二只认同在法律视野内的生育权利,忽略了在法律规定之外客观存在的生育权,如未婚妈妈,她们违反法律的规定,但并不在人权排斥的范围内。所以用法律规定来规范和定义生育权主体的范围,相对片面。而定义三在两者之上进行了相应的完善,符合了生育权本身为基本人权的属性,更为可取。

2. 随着科技的发展,生育的方式也成为可以选择的内容之一

试管婴儿出现后,人类踏上了生育方式的科技化探索路程。许多新的生育选择方式也相继出现在人们的视野之中,比如代孕,人工受精等。虽然这些新方式出现的同时也引发了相当的伦理和社会舆论关注,但是毕竟使得生育不再局限于最原始的生育方式。第一种定义中,对于生育方式的选择并未提及,权利的定义不够全面。但在定义二、三中,便考虑了这些科技的发展的影响因素,也使得生育权定义的发展越来越饱满。

3. 定义二中较多的参考了1974年联合国《世界人口行动计划》对生育权的定义。^②

从理论上而言,参考联合国相关文件的定义,有着与国际接轨的便利。从我国的生育权本身出发,有着比较特殊的实际情况,在一个生育的行为当中,亲权的维系是我国人十分重视的一方面。定义三中将通过生殖方式直接获得自己享有亲权的孩子的权利,这个因素考虑进去,相较之下,定义三比较适合中国生育权的实际,有利于在纠纷中理顺思路,促进纠纷的解决。

^①姜玉梅.中国生育权制度研究[M].四川:西南财经大学出版社,2006.37.

^②王淇著.关于生育权的理论思考(博士学位论文)[D].吉林:吉林大学,2012.20.此处需要说明的是1974年联合国世界人口大会上通过《世界人口行动计划》将“生育权”予以明确定义,在1994年通过《国际人口与发展会议行动纲领》中将生育权作为一个基本人权予以确定。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库